



**ACORD 156/2014, de 17 de desembre, del Ple del
Consell de l'Audiovisual de Catalunya**

**PERÍODE D'INFORMACIÓ PRÈVIA de l'expedient sancionador núm. 7/2014-S
(manca de difusió de les comunicacions d'interès públic del Govern de la
Generalitat) obert al prestador de serveis de ràdio Radio España de Barcelona, SA
(SER)**

Fets

1r. El 6 de novembre de 2014 va tenir entrada al Consell de l'Audiovisual de Catalunya (registre d'entrada núm. 1185/2014) un escrit del senyor Alejandro Nieto Molina, en representació del prestador de serveis de comunicació audiovisual Sociedad Española de Radiodifusión, SL (en endavant, SER), en què posava de manifest la seva disconformitat amb l'emissió de «[...] dos cuñas publicitarias producidas por la propia Secretaría de Comunicación que tienen por objeto promocionar el denominado "9N", con la orden expresa, al amparo del artículo 82.1 de la Ley de la Comunicación Audiovisual de Catalunya [...]». Així mateix, al·legava que les comunicacions trameses per aquesta Secretaria de Comunicació, i que adjuntava com a annex I i II, "[...] son gravemente lesivas para sus derechos como prestador privado de servicios de comunicación e intrusivas en el ejercicio de sus libertades de expresión y empresa [...]".

El prestador de serveis de comunicació audiovisual considerava que aquestes comunicacions vulneraven la normativa vigent. Concretament, posava en dubte l'aplicabilitat de l'apartat 1 de l'article 82 de la Llei 22/2005, de 29 de desembre, de la comunicació audiovisual de Catalunya (en endavant, LCA), atès que considerava que no existia l'interès general que les justificava. I, d'altra banda, entenia que no existia un supòsit d'excepcionalitat que emparés la limitació de les llibertats constitucionals d'expressió i d'empresa; per la qual cosa, al·legava la nul·litat d'aquestes comunicacions d'acord amb la lletra a de l'apartat 1 de l'article 62 de la Llei 30/1992, de 26 de novembre, de règim jurídic i del procediment administratiu comú (en endavant, LRJPAC), i, també, d'acord amb la lletra b de l'apartat 1 d'aquest mateix article, atès que "[...] queda clara la falta de competencia de la Secretaría de Comunicación del Gobierno de la Generalitat de Catalunya para dictar el acto administrativo objeto del presente escrito [...]".

Finalment, per les raons exposades, sol·licitava que aquest Consell "[...] adopte las medidas necesarias para restablecer los derechos reconocidos a la SER como prestador de servicios de comunicación audiovisual [...]"; i, addicionalment, sol·licitava la suspensió de "[...] las órdenes de emisión de la cuñas publicitarias remitidas por la Generalitat de Cataluña [...]".

2n. Mitjançant un ofici de la Secretària General del Consell de l'Audiovisual de Catalunya de 6 de novembre de 2014 (registre de sortida núm. 483/2014), es va trametre a la Secretaria de Comunicació del Govern del Departament de la Presidència de la Generalitat de Catalunya, còpia de l'escrit presentat pel prestador de serveis de comunicació audiovisual SER per tal que, com a part interessada i en el termini que estableix l'apartat 1 de l'article 76 de la Llei de l'Estat 30/1992, de 26 de novembre, de règim jurídic de les administracions públiques i del procediment administratiu comú (en endavant, LRJPAC), pogués fer al·legacions i aportar els documents i altres elements de valoració que cregués oportuns.



El 24 de novembre de 2014 va tenir entrada al Consell de l'Audiovisual de Catalunya (registre d'entrada núm. 1264/2014) un escrit del senyor Josep Martí i Blanch, secretari de Comunicació del Govern, en el qual es posava de manifest que "[...] Pel que fa a la comunicació sobre el procediment participatiu, aquest resulta d'interès públic, en el sentit que suposa la possibilitat de trobar un acord o consens general, que permeti una política, acció o proposta que resulti en benefici de tots, i que pretén millorar l'enteniment i la participació dels ciutadans en un debat públic sobre un tema rellevant, pel que es pretén assolir la màxima divulgació, publicitat i transparència. Es tracta, en conseqüència, d'una comunicació d'interès públic, i per tant es demana posar a disposició de tothom, el procés participatiu, com a garantia del dret a la informació [...]"; tot afegint que, en aquest context, es tractava d'una comunicació d'interès públic amb cobertura legal als articles 22.2 i 31.2.8 de la Llei 26/2010, de 3 d'agost, de règim jurídic i de procediment de les administracions públiques de Catalunya (en endavant, LRJPACat) i 82 de la LCA.

Així mateix, al·legava que "[...] En data 29 d'octubre el secretari de comunicació del Govern, de conformitat amb l'anterior, va demanar a la SOCIEDAD ESPAÑOLA DE RIODIFUSIÓN, SL, (SER) que, en compliment de l'article 82 de la Llei 22/2005, de 29 de desembre, de la comunicació audiovisual de Catalunya, fessin difusió gratuïta, com a comunicació d'interès públic, de la campanya informativa d'anuncis i missatges radiofònics del procés de participació 9-N, sobre el futur polític de Catalunya, tota vegada que el Govern havia assumit el procés de participació ciutadana anunciat pel president de la Generalitat de Catalunya, i de conformitat amb l'article 29.1, del Decret 118/2013, de 26 de febrer, de reestructuració del Departament de la Presidència [...]".

3r. El 25 de novembre de 2014 va tenir entrada al Consell de l'Audiovisual de Catalunya (registre d'entrada núm. 1272/2014) un escrit del senyor Josep Martí i Blanch, secretari de Comunicació del Govern, en què posava en coneixement d'aquest Consell l'eventual incompliment de les obligacions derivades de l'apartat 1 de l'article 82 de la LCA del prestador de serveis de ràdio Radio Barcelona i cadena SER Catalunya. Concretament, al·lega que "[...] com ja sabeu, aquesta campanya va ser impulsada pel Govern de la Generalitat de Catalunya a l'empara de la legislació vigent en matèria de participació ciutadana, com a comunicació d'alt interès públic, i és per això que el Govern va facilitar amb antelació als mitjans de comunicació assentats a Catalunya els anuncis i missatges, que corresponen a una campanya purament informativa, la qual cosa justificaria la difusió generalitzada dels anuncis i missatges radiofònics a emetre [...]".

Així mateix, s'adjunta a aquest escrit còpia de la carta tramesa al prestador de serveis de ràdio SER perquè, en compliment de l'article 82 de la LCA, fes difusió gratuïta, com a comunicació d'interès públic, de la campanya informativa d'anuncis i missatges radiofònics del procés de participació 9-N, sobre el futur polític de Catalunya.

4t. L'Àrea de Continguts del Consell de l'Audiovisual de Catalunya, mitjançant els Informes 61/2014, de 4 de desembre, i 62/2014, de 12 de desembre, ha analitzat els continguts de les emissions del prestador de serveis de ràdio Radio España de Barcelona, SA, per la freqüència 96.9 MHz de Barcelona, des de les 06.00 hores del 29 d'octubre fins a les 24.00 hores del 8 de novembre de 2014 i des de les 06.00 hores del 27 d'octubre fins a les 24.00 hores del 28 d'octubre de 2014, respectivament





Aquesta anàlisi posa de manifest que “[...] No s’ha detectat l’emissió de cap falca, promoguda per la Generalitat de Catalunya, en relació amb el procés de participació ciutadana sobre el futur polític de Catalunya del 9 de novembre de 2014 [...]”.

5è. Vist l’informe de l’Àrea Jurídica d’aquest Consell, les consideracions del qual es reproduïxen íntegrament:

«Consideracions jurídiques

Primera. Sobre la difusió de les comunicacions d’interès públic del Govern de la Generalitat

El caràcter de serveis d’interès general dels serveis de comunicació audiovisual el recull la Llei 7/2010, de 31 de març, general de la comunicació audiovisual (en endavant, LGCA). Concretament, l’apartat 1 de l’article 22 determina que “Els serveis de comunicació audiovisual radiofònics, televisius i connexos i interactius són serveis d’interès general que es presten en l’exercici del dret a la lliure expressió d’idees, del dret a comunicar i rebre informació, del dret a la participació en la vida política i social i del dret a la llibertat d’empresa i dins del foment de la igualtat, la pluralitat i els valors democràtics”; i, així mateix, l’apartat 3 de l’article 10 d’aquesta llei estableix que “la llibertat de prestació del servei de comunicació audiovisual s’ha d’exercir d’acord amb les obligacions que com a servei d’interès general són inherents a la comunicació audiovisual i al que preveu la normativa en matèria audiovisual”.

Pel que fa a aquesta darrera previsió, cal tenir en compte que l’apartat 1 de l’article 82 de la LCA estableix l’obligació dels prestadors de serveis de comunicació audiovisual a difondre, gratuïtament i amb indicació de llur origen, els comunicats i les declaracions que el Govern de la Generalitat estimi convenients per causes justificades d’interès públic.

En definitiva, dels informes de l’Àrea de Continguts, se’n desprèn l’eventual manca de difusió de la campanya informativa d’anuncis i missatges radiofònics del procés de participació 9-N, sobre el futur polític de Catalunya; concretament, pel que fa als dies 27, 28, 29 i 30 d’octubre de 2014. Per la qual cosa, el prestador de serveis de ràdio Radio España de Barcelona, SA, eventualment ha incomplert l’obligació que estableix l’apartat 1 de l’article 82 de la LCA.

Segona. Tipificació de la conducta infractora

La lletra a de l’article 133 de la LCA tipifica com a infracció greu “la no-difusió de les comunicacions d’interès públic del Govern de la Generalitat d’acord amb els termes establerts per aquesta llei”.

Tercera. Sanció i graduació

La lletra b de l’apartat 1 de l’article 136 de la LCA preveu que les infraccions greus són sancionades amb una multa des de 12.001 euros fins a 90.000 euros.

Així mateix, d’acord amb l’article 137 d’aquesta llei, per establir el grau de la sanció s’ha de tenir en compte, entre altres circumstàncies, la gravetat de l’incompliment, la repetició o l’impacte social de la comissió de la infracció i l’existència d’intencionalitat o de reiteració.



Quarta. Competència del Consell de l'Audiovisual de Catalunya

L'article 7 del Decret 278/1993, de 9 de novembre, sobre procediment sancionador d'aplicació als àmbits de competència de la Generalitat, estableix que, abans de l'acord d'inici de l'expedient, l'òrgan competent pot obrir un període d'informació prèvia amb la finalitat d'esbrinar les circumstàncies dels fets i els subjectes responsables; i l'article 34.2 de l'Estatut orgànic i de funcionament del Consell de l'Audiovisual de Catalunya, aprovat per l'Acord 3/2001, de 28 de febrer (en endavant, EOF), estableix que l'expedient s'iniciarà amb un període d'informació prèvia no superior a vint dies hàbils, en el qual es donarà audiència a les parts interessades."

De conformitat amb el que disposa l'article 34 de l'EOF, el Ple del Consell de l'Audiovisual de Catalunya adopta, per 3 vots a favor, 2 vots en contra i 1 abstenció, el següent

ACORD

1. Obrir un període d'informació prèvia a fi de donar audiència al prestador de serveis de comunicació audiovisual Radio España de Barcelona, SA, per tal que, en el termini màxim de deu dies, formuli les manifestacions que consideri oportunes arran de l'eventual incompliment de l'obligació que conté l'apartat 1 de l'article 82 de la LCA, pel que fa a l'emissió de les comunicacions d'interès públic.
2. Notificar aquest Acord al prestador de serveis de comunicació audiovisual Radio España de Barcelona, SA.

Barcelona, 17 de desembre de 2014



Roger Llopach i Crehuet
President



Daniel Sirera Bellés
Conseller secretari